

# วิชา หุ้นส่วน

การบรรยายภาคคำ ครั้งที่ ๒

วันที่ ๔ มิถุนายน ๒๕๖๔

ดร.พรภัทร์ ตันติกุลานันท์

ผู้พิพากษาศาลชั้นต้นประจำกองผู้ช่วยผู้พิพากษาศาลฎีกา

ครั้งที่ ๑ ศุกร์ ๒๘ พฤษภาคม ๒๕๖๔ - ๑๙.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๒ ศุกร์ ๔ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๙.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๓-๔ ศุกร์ ๑๑ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๕-๖ ศุกร์ ๑๘ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

ครั้งที่ ๗-๘ ศุกร์ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ - ๑๘.๐๐ - ๑๙.๕๐ น.

# ห้างหุ้นส่วนสามัญ (ไม่จดทะเบียน)

หัวข้อที่ ๑ การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๒ หุ้นส่วนร่วมรับผิดชอบในหนี้ไม่จำกัด

หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของกิจการ

หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน

หัวข้อที่ ๖ หลักการสำคัญของห้างหุ้นส่วนสามัญ

หัวข้อที่ ๗ การเลิกห้างหุ้นส่วนสามัญและชำระบัญชี

“มาตรา ๑๐๑๒ อันว่าสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนหรือบริษัทนั้น คือสัญญาซึ่งบุคคลตั้งแต่สองคนขึ้นไปตกลงเข้ากันเพื่อกระทำการร่วมกัน ด้วยประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น”

๑.๑ มีบุคคลตั้งแต่ ๒ คนขึ้นไป

๑.๒ ตกลงนำทุนเข้ามาร่วมกัน (มาตรา ๑๐๒๖)

๑.๓ เพื่อกระทำการร่วมกัน มีส่วนในการจัดการ การดูแล  
ครอบงำการจัดการ หรือ การมีส่วนได้เสีย

๑.๔ **วัตถุประสงค์แบ่งกำไร (ไม่ใช่แบ่งผลผลิต หรือรายได้)**

- การจัดตั้งไม่มีแบบ ไม่ต้องมีหลักฐานเป็นหนังสือ หรือต้องส่งมอบส่วน  
ลงหุ้น

# หัวข้อที่ ๑ การจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญ

๑.๔ “ต้องมีวัตถุประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันจะพึงได้จากกิจการ”

ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันผลผลิต

ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันรายได้

ไม่ใช่การลงทุนร่วมกันในลักษณะห้างหุ้นส่วน

ลงทุนร่วมกัน แบ่งปันกำไรสุทธิ

รายได้หลังหักค่าใช้จ่ายและต้นทุนแล้ว  
เป็นการร่วมกันในลักษณะห้างหุ้นส่วน  
ตามมาตรา ๑๐๑๒

ก ข ค ๓ คน ลงเงินคนละ ๒๐,๐๐๐ บาท รวม ๖๐,๐๐๐ บาท

ตัวอย่างที่ ๑ ซื้อเสื่อมาแบ่งกัน แล้วต่างคนต่างนำไปขาย

ตัวอย่างที่ ๒ ซื้อเสื่อมาร่วมกันขาย ขายได้เงินเท่าไร จะแบ่งเงินกัน  
ไป

ตัวอย่างที่ ๓ ซื้อเสื่อมาขาย ขายได้เงินเท่าไร จะนำเงินไปชำระหนี้  
หักค้ำหุ้น แล้วแบ่งกำไร

# ฎีกาที่ ๑๓๓๔/๒๕๓๓

สหกรณ์ร้านค้าของโรงเรียนตั้งขึ้นแต่มีได้จดทะเบียนเป็นนิติบุคคลตาม พ.ร.บ. สหกรณ์ฯ

จำเลยที่ ๑ ครูใหญ่แต่งตั้งจำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ เป็นกรรมการซื้อขายโดยไม่ได้รับความเห็นชอบจากจำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ ก่อน และจำเลยที่ ๒ ถึง ที่ ๑๐ ไม่ได้เข้าไปเกี่ยวข้องกับ ทั้งไม่ปรากฏว่ามีวัตถุประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันเกิดจากการตั้งร้านค้านั้น

จำเลยที่ ๒ ถึงที่ ๑๐ ไม่ได้เข้าหุ้นส่วนกับจำเลยที่ ๑ ไม่ต้องร่วมรับผิดชอบจำเลยที่ ๑ ชำระหนี้ค่าซื้อสินค้าของสหกรณ์ร้านค้าให้แก่โจทก์

## ฎีกาที่ ๑๘๕๗๔-๑๘๕๗๗/๒๕๕๗

สัญญากำหนดให้บริษัท ท. จำกัด ต้องจ่ายค่าตอบแทนในการเข้าร่วมดำเนินกิจการตามสัญญาให้แก่จำเลยที่ 1 เป็นเงินร้อยละ ๖.๕ ของรายได้ทั้งหมดแต่ละปีก่อนหักค่าใช้จ่ายใด ๆ ตลอดอายุสัญญา

เป็นการกำหนดค่าตอบแทน ไม่ว่าการดำเนินกิจการของบริษัท ท. จำกัด จะมีกำไรหรือไม่ก็ยังคงต้องจ่ายแก่จำเลยที่ ๑  
ข้อตกลงตามสัญญามีได้เป็นการตกลงเข้ากันด้วยประสงค์จะแบ่งปันกำไรอันพึงได้แต่กิจการที่ทำนั้น



มีฎีกาที่ ๔๑๗๗/๒๕๖๒ ซึ่งเป็นเรื่องแบ่งปันผลผลิต ศาล  
วินิจฉัยว่าเป็นห้างหุ้นส่วน แต่เป็นคดีอาญา

ผู้เสียหายที่ ๑ เป็นเจ้าของที่ดิน ให้ผู้เสียหายที่ ๒ ทำนาในที่ดิน  
โดยผู้เสียหายที่ ๒ เป็นผู้ลงแรงและทุน เมื่อได้ผลผลิตจะแบ่งเป็น  
สามส่วน ผู้เสียหายที่ ๑ ได้หนึ่งส่วน ผู้เสียหายที่ ๒ ได้สองส่วน ถือ  
ว่าผู้เสียหายทั้งสองตกลงเข้าทำนาและ แบ่งปันผลผลิตอันพึงได้  
จากการทำนาร่วมกันเข้าลักษณะเป็นห้างหุ้นส่วน ตามมาตรา  
๑๐๑๒ ประกอบมาตรา ๑๐๒๕ เมื่อผู้เป็นหุ้นส่วนไม่ได้ตกลงกันใน  
ไว้ในกระบวนการจัดการห้าง ผู้เป็นหุ้นส่วนย่อมจัดการห้างหุ้นส่วน  
นั้นได้ทุกคนตามมาตรา ๑๐๓๓

## หัวข้อที่ ๒ หุ้นส่วนร่วมรับผิดชอบในหนี้ไม่จำกัด

“มาตรา ๑๐๒๕ อันว่าห้างหุ้นส่วนสามัญนั้น คือห้างหุ้นส่วนประเภทซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคนต้องรับผิดชอบร่วมกันเพื่อหนี้ทั้งปวงของหุ้นส่วนโดยไม่มีจำกัด”

*เชื่อมโยงกับ มาตรา ๑๐๕๐ หัวข้อที่ ๕ การจัดการงานของหุ้นส่วน (ความเกี่ยวพันระหว่างหุ้นส่วนกับบุคคลภายนอก)*

“มาตรา ๑๐๕๐ การใด ๆ อันผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งได้จัดทำไปในทางที่เป็นธรรมดาการค้าขายของห้างหุ้นส่วนนั้น ท่านว่าผู้เป็นหุ้นส่วนหมดทุกคน ย่อมมีความผูกพัน ในการนั้น ๆ ด้วย และจะต้องรับผิดชอบร่วมกันโดยไม่มีจำกัดจำนวนในการชำระหนี้อันได้ก่อให้เกิดขึ้นเพราะจัดการไปเช่นนั้น”

๒.๑ หนี้ทั้งปวงของหุ้นส่วน

๒.๒ ไม่ว่าจะการนั้นตนจะเป็นผู้เข้าจัดการงานหรือไม่ก็ตาม

๒.๓ รับผิดร่วมกันและไม่จำกัด

## ๒.๑ หนี้ทั้งปวงของหุ้นส่วน

นิติกรรมหรือนิติเหตุก็ได้ เช่น หนี้ละเมิด หนี้ค่าภาษี

เกิดจากผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งทำไปเนื่องจากธรรมดาการค้าขายของห้างนั้น  
ตามมาตรา ๑๐๕๐ (เพิ่มเติมในหัวข้อที่ ๕)

## ๒.๒ ไม่ว่าจะการนั้นตนจะเป็นผู้เข้าจัดการงานหรือไม่ก็ตาม

ดูตัวอย่าง

## ๒.๓ รับผิดร่วมกันและไม่จำกัดจำนวน

หนี้ของห้างหุ้นส่วน ๓๐๐,๐๐๐ บาท

ก ลงทุน ๑๐,๐๐๐ บาท

ข ลงทุน ๕,๐๐๐ บาท

ค ลงทุน ๑๐๐ บาท

เจ้าหนี้สามารถเรียกให้หุ้นส่วนทั้งหมดหรือคนใดคนหนึ่งชำระหนี้ของ  
ห้างหุ้นส่วน ๓๐๐,๐๐๐ บาทได้โดยสิ้นเชิง โดยไม่ต้องคำนึงว่าหุ้นส่วน  
แต่ละคนได้ลงทุนเป็นสัดส่วนเท่าใด หรือหุ้นส่วนจะมีข้อตกลงกำหนด  
ความรับผิดอย่างไร

## ฎีกาที่ ๑๔๔๒๙/๒๕๕๕

- จำเลยทั้งสองตกลงเข้าร่วมงานและร่วมลงทุนขยายบริการโทรศัพท์ โดยจำเลยทั้งสองตกลงแบ่งผลประโยชน์ร่วมกันจากส่วนแบ่งรายได้ค่าบริการ เช่น ค่าติดตั้งโทรศัพท์ ค่าใช้บริการโทรศัพท์ เป็นการตกลงเข้ากันเพื่อกระทำกิจการร่วมกัน เพื่อแบ่งปันกำไร เป็นสัญญาจัดตั้งห้างหุ้นส่วนสามัญตาม มาตรา ๑๐๑๒ หุ้นส่วนทุกคน ต้องรับผิดชอบร่วมกันเพื่อหนี้ทั้งปวงของห้างโดยไม่มีจำกัด ตามมาตรา ๑๐๒๕

- ข้อสัญญาระหว่างจำเลยทั้งสองว่า ความรับผิดชอบที่จำเลยที่ ๒ มีต่อบุคคลภายนอก จำเลยที่ ๑ จะไม่รับผิดชอบ เป็นเพียงข้อตกลงภายในระหว่างจำเลยทั้งสองซึ่งเป็นหุ้นส่วน ไม่มีผลผูกพันกับโจทก์ (บุคคลภายนอก)

ตัวอย่างที่ ๑ ห้างหุ้นส่วน มี ก ข ค เป็นหุ้นส่วน มีวัตถุประสงค์เพื่อขายเสื้อ ก กู้ยืมเงินจาก ง มาเพื่อไปซื้อเสื้อมาขายเป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท ต่อมา ก ได้ซื้อเสื้อจากบริษัทเอ เป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท แต่กลับไม่ชำระค่าเสื้อ **เมื่อหนี้เงินกู้ และหนี้ค่าเสื้อถึงกำหนดชำระ** ทั้ง ง และบริษัทเอ เรียกให้ ก ข ค ร่วมกันรับผิดชอบได้โดยสิ้นเชิง

ตัวอย่างที่ ๒ หากระหว่างที่ ก ขับรถไปซื้อเสื้อ ก ขับรถชน บี ได้รับบาดเจ็บ บี สามารถเรียกค่าสินไหมทดแทนจาก ก ข ค ร่วมกันรับผิดชอบโดยสิ้นเชิง เพราะการกระทำละเมิดเกิดขึ้นขณะที่ ก กำลังจัดการงานของห้างหุ้นส่วน

# หัวข้อที่ ๓ การลงหุ้น

“มาตรา ๑๐๒๖ ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนต้องมีสิ่งหนึ่งสิ่งใดมาลง  
หุ้นด้วยในห้างหุ้นส่วน

สิ่งที่นำมาลงหุ้นด้วยนั้น จะเป็นเงินหรือทรัพย์สินสิ่งอื่นหรือ  
ลงแรงงานก็ได้”

**\*\*การลงหุ้นจึงสามารถลงด้วยเงิน ทรัพย์สิน หรือแรงงานก็ได้\*\***



๓.๑ กรณีไม่ได้ตีราคาส่วนลงทุน

๓.๒ วิธีการลงทุนด้วยทรัพย์สิน

๓.๓ แรงงานเป็นเพียงทุนสมมติ

๓.๔ หุ้นส่วนไม่ส่งมอบส่วนลงทุน

## ๓.๑ กรณีไม่ได้ตีราคาส่วนลงทุน

ถ้าลงทุนด้วยทรัพย์สินหรือแรงงาน ต้องตีราคาส่วนลงทุน เพราะ  
ส่วนลงทุน มีผลในเรื่องการแบ่งกำไรขาดทุน

“มาตรา ๑๐๔๔ อันส่วนกำไรก็ดี ส่วนขาดทุนก็ดี ของผู้เป็น  
หุ้นส่วนทุกๆ คนนั้นย่อมเป็นไปตามส่วนที่ลงทุน”

กรณีไม่มีการตีราคาส่วนลงทุนที่เป็นทรัพย์สินหรือแรงงานไว้ อาจ  
อาศัยหลักเกณฑ์ในการหาสัดส่วนของหุ้นได้ ๒ วิธี คือ มาตรา ๑๐๒๗  
และมาตรา ๑๐๒๘

## ๑. ข้อสันนิษฐานตามมาตรา ๑๐๒๗

“ในเมื่อมีกรณีเป็นข้อสงสัย ท่านให้สันนิษฐานไว้ก่อนว่าสิ่งซึ่งนำมาลงหุ้นด้วยกันนั้นมีค่าเท่ากัน”

- นำมาใช้ในกรณีที่มีข้อสงสัยในสัดส่วนของราคาหุ้นของหุ้นส่วนทุกคนว่าอาจจะเท่ากันเท่านั้น

- หากมีการตีราคาส่วนลงหุ้นชัดเจน เช่น ลงหุ้นเป็นทรัพย์สินตีราคา ๕๐,๐๐๐ บาท หรือ กรณีที่ชัดเจนว่าส่วนลงหุ้นไม่เท่ากัน หรือหุ้นส่วนคนอื่นลงหุ้นในสัดส่วนที่ไม่เท่ากัน ย่อมไม่สามารถนำข้อสันนิษฐานตามมาตรา ๑๐๒๗ มาใช้ได้

## ๒. ตีราคาส่วนลงหุ้นด้วยแรงงาน ตามมาตรา ๑๐๒๘

“ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดได้ลงแต่แรงงานของตนเข้าเป็นหุ้น และในสัญญาเข้าหุ้นส่วนมิได้ตีราคาค่าแรงไว้ ท่านให้คำนวณส่วนกำไรของผู้ที่เป็นหุ้นส่วนด้วยลงแรงงานเช่นนั้น เสมอด้วยส่วนถั่วเฉลี่ยของผู้เป็นหุ้นส่วนซึ่งได้ลงเงินหรือลงทรัพย์สินเข้าหุ้นในการนั้น”

- หากลงหุ้นด้วยแรงงานและมีได้ตีราคาแรงงานไว้ ให้คำนวณส่วนกำไรและส่วนขาดทุน (ตามฎีกาที่ ๘๑๗/๒๔๗๖) จากส่วนถั่วเฉลี่ยมูลค่าเงินและทรัพย์สินอื่นที่หุ้นส่วนอื่นนำมาลงหุ้น

- มาตรา ๑๐๒๘ ใช้ได้เมื่อหุ้นส่วนอื่นลงหุ้นด้วยเงินหรือทรัพย์สินอย่างน้อย ๒ คน หากมีเพียงคนเดียวต้องใช้มาตรา ๑๐๒๗

ตัวอย่างที่ ๑ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข  
ลงหุ้นเป็นผ้า ตีราคาผ้า ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นเป็นแรงงานตีราคา  
๕๐,๐๐๐ บาท

ไม่ต้องใช้มาตรา ๑๐๒๗ หรือ ๑๐๒๘ ในการวินิจฉัย เพราะมี  
การตีราคาส่วนลงหุ้นหมดแล้ว หากต่อมา ห้างมีกำไร ๖๐,๐๐๐ บาท  
กำไรต้องแบ่งแก่หุ้นส่วนตามส่วนลงหุ้น ตามมาตรา ๑๐๔๔ เท่ากับ  
๑ ต่อ ๑ ต่อ ๑ คนละ ๒๐,๐๐๐ บาท

ตัวอย่างที่ ๒ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข ลงหุ้นเป็นผ้า ตีราคาผ้า ๑๐๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยแรงงานแต่มิได้ ตีราคาไว้

ใช้มาตรา ๑๐๒๘ ในการวินิจฉัย จึงต้องถือราคาแรงของ ค ตามส่วนเฉลี่ยของมูลค่าหุ้นของ ก และ ข ตามมาตรา ๑๐๒๘ คือ  $๕๐,๐๐๐ + ๑๐๐,๐๐๐ / ๒ = ๗๕,๐๐๐$  บาท

ตัวอย่างที่ ๓ ก และ ข เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข  
ลงหุ้นด้วยแรงงานแต่มีได้ตีราคาไว้ ไม่สามารถตีราคาแรงงานโดย  
คำนวณส่วนถัวเฉลี่ยตามมาตรา ๑๐๒๘ เพราะมี ก เพียงคนเดียวที่ลง  
หุ้นด้วยเงิน

มาตรา ๑๐๒๗ สันนิษฐานว่าสิ่งที่นำมาลงหุ้นมีค่าเท่ากัน

ตัวอย่างที่ ๔ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก และ ข ลงหุ้นเป็นเงินคนละ ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์ในเครื่องจักรแต่ไม่ได้ตีราคา ซึ่งเครื่องจักรปกติราคาประมาณ ๔๘,๐๐๐ บาท ถึง ๕๒,๐๐๐ บาท ถือได้ว่ากรณีเป็นที่สงสัยตามมาตรา ๑๐๒๗ สันนิษฐานว่าสิ่งที่นำมาลงหุ้นมีค่าเท่ากัน

ตัวอย่างที่ ๕ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก ลงหุ้นเป็นเงิน ๕๐,๐๐๐ บาท ข ลงหุ้นเป็นเงิน ๒๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์เครื่องจักรแต่ไม่ได้ตีราคา จะนำมาตรา ๑๐๒๗ มาใช้ไม่ได้ เพราะชัดเจนว่า ก และ ข ลงหุ้นไม่เท่ากัน และจะให้ส่วนลงหุ้นของ ค เท่ากับส่วนถัวเฉลี่ยของ ก และ ข ก็ไม่ได้ ตามมาตรา ๑๐๒๘ ไม่ได้ เพราะ ค ลงหุ้นด้วยกรรมสิทธิ์เครื่องจักร ไม่ใช่แรงงาน



ตัวอย่างที่ ๖ ก ข ค เป็นหุ้นส่วน ก และ ข ลงหุ้นเป็นเงินคนละ ๕๐,๐๐๐ บาท ค ลงหุ้นด้วยโอนกรรมสิทธิ์ในรถกระบะใหม่ไว้ชนเสื้อผ้า แต่ไม่ได้ตีราคา

จะนำมาตรา ๑๐๒๗ มาสันนิษฐานว่ารถกระบะมีราคา ๕๐,๐๐๐ บาท ไม่ได้ เพราะไม่เป็นกรณีมีข้อสงสัยว่าหุ้นที่ลงเท่ากัน เป็นที่ชัดเจนว่าส่วนลงหุ้นไม่เท่ากันรถกระบะใหม่ย่อมราคาสูงกว่า ๕๐,๐๐๐ บาท

- กรณีที่ไม่สามารถนำมาตรา ๑๐๒๗ และ ๑๐๒๘ มาใช้ได้ ผู้เป็นหุ้นส่วนต้องนำพยานหลักฐานมาพิสูจน์ว่าทรัพย์สินหรือแรงงานที่ลงหุ้นมีราคาเท่าใด

## ๓.๒ วิธีการลงหุ้นด้วยทรัพย์สิน

การลงหุ้นด้วยทรัพย์สินทำได้ ๒ วิธี ให้กรรมสิทธิ์หรือให้มีสิทธิใช้

๑. การให้กรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินเป็นส่วนลงหุ้น มาตรา ๑๐๓๐

“มาตรา ๑๐๓๐ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งให้กรรมสิทธิ์ในทรัพย์สินอันใดอันหนึ่งเป็นการลงหุ้นด้วยไซ้ร ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นกับห้างหุ้นส่วนในเรื่องส่งมอบและซ่อมแซมก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อชำระคบกพร่องก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อการรอนสิทธิก็ดี ซ้อยกเว้นความรับผิดชอบก็ดี ท่านให้บังคับตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ ว่าด้วยซื้อขาย”

- ห้างหุ้นส่วนเหมือนเป็นผู้ซื้อ หุ้นส่วนผู้โอนเหมือนเป็นผู้ขาย
- ทรัพย์สินที่ลงหุ้นตกเป็นกรรมสิทธิ์รวมของหุ้นส่วนทุกคนทันทีที่แสดงเจตนาว่าลงหุ้น แม้เป็นอสังหาริมทรัพย์หรืออสังหาริมทรัพย์ชนิดพิเศษ ซึ่งการซื้อขายต้องทำเป็นหนังสือและจดทะเบียน แต่ห้างไม่มีสภาพนิติบุคคลเป็นผู้รับโอนไม่ได้ การแสดงเจตนาเพียงพอแล้ว (เนติ๕๓) มาตรา ๑๐๓๐ ไม่ได้เกี่ยวกับเรื่องกรรมสิทธิ์
- เจ้าของทรัพย์สินเดิม ถือว่าครอบครองแทนหุ้นส่วนอื่น
- หากห้างเลิกกันและชำระบัญชีไม่ต้องคืนทรัพย์สินแก่เจ้าของเดิม ต้องนำทรัพย์สินออกขายเพื่อชำระบัญชี

## ๒. การให้ห้างใช้ทรัพย์สินเป็นส่วนลงหุ้น

“มาตรา ๑๐๒๙ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนหนึ่งเอาทรัพย์สินมาให้ใช้เป็น  
การลงหุ้นด้วยไซ้ร ความเกี่ยวพันระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นกับห้าง  
หุ้นส่วนในเรื่องส่งมอบและซ่อมแซมก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อชำระดอกเบี้ย  
ก็ดี ความรับผิดชอบเพื่อการรอนสิทธิก็ดี ซ้อยกเว้นความรับผิดชอบก็ดี ท่านให้  
บังคับตามบทบัญญัติแห่งประมวลกฎหมายนี้ ว่าด้วยเช่าทรัพย์สิน”

-ส่วนลงหุ้นดูจากผลประโยชน์ที่รับ เทียบเป็นค่าเช่า ระยะเวลา

-กรรมสิทธิ์ยังเป็นของเจ้าของทรัพย์สิน จึงจำหน่าย จ่าย โอน จำนอง ก่อ  
ภาระติดพันได้ ความสัมพันธ์เป็นไปตามกฎหมายเรื่องเช่าทรัพย์สิน ภัย  
พิบัติตกแก่เจ้าของทรัพย์สิน

## ฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

สัญญาหุ้นส่วนระหว่างจำเลยที่ ๑ และโจทก์ตกลงเข้ากันเพื่อ  
ทำกิจการขายดินลูกรัง จำเลยที่ ๑ เป็นผู้ออกเงินซื้อที่ดินและเป็น  
เจ้าของที่ดิน โจทก์เป็นผู้ดำเนินการขายดิน ถือว่า **จำเลยที่ ๑ นำที่ดิน  
มาให้ใช้เป็นการลงหุ้น ไม่ใช่ให้กรรมสิทธิ์ในที่ดินเป็นการลงหุ้น ดังนั้น  
โจทก์ไม่ใช่ใช้เจ้าของกรรมสิทธิ์ร่วมในที่ดิน เมื่อมีการขายที่ดิน จึงไม่  
โต้แย้งสิทธิโจทก์ โจทก์ไม่มีอำนาจฟ้อง**

ฎีกาที่ ๓๗๔๐-๔๑/๒๕๔๒ วินิจฉัยทำนองเดียวกันว่าการขายที่ดินเป็น  
การใช้สิทธิตามกฎหมาย ไม่ละเมิดหุ้นส่วนอื่น

# หัวข้อที่ ๓.๓ แรงงานเป็นเพียงทุนสมมติ

“แรงงานไม่ใช่ทุนทรัพย์ แรงงานเป็นเพียงแค่ทุนสมมติ”

- ลงหุ้นด้วยแรงงาน แม้ตีราคาค่าแรง ก็ไม่ถือว่าแรงงานเป็นทุนทรัพย์ เป็นเพียงทุนสมมติเพื่อประโยชน์ในการคำนวณส่วนกำไร และส่วนขาดทุน ดังนั้น เมื่อเลิกห้าง ชำระบัญชี หุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงไม่ได้รับการคืนทุนทรัพย์ ตามมาตรา ๑๐๖๒

“มาตรา ๑๐๖๒ การชำระบัญชี ให้ทำโดยลำดับดังนี้ คือ

(๑) ให้ชำระหนี้ทั้งหลายซึ่งค้างชำระแก่บุคคลภายนอก

(๒) ให้ชดใช้เงินทดรองและค่าใช้จ่ายซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนได้ออก  
ของตนไปเพื่อจัดการค้าของห้าง

(๓) ให้คืนทุนทรัพย์ซึ่งผู้เป็นหุ้นส่วนแต่ละคนได้ลงเป็นหุ้น

ถ้ายังมีทรัพย์เหลืออยู่อีกเท่าไร ก็ให้เฉลี่ยแจกเป็นกำไรใน  
ระหว่างผู้เป็นหุ้นส่วน”

- หากผู้ลงหุ้นด้วยแรงงานประสงค์จะได้รับคืนค่าแรง ต้องตกลงมูลค่าสมมติและให้สิทธิได้รับคืนทุน

## ฎีกาที่ ๔๗๔๙/๒๕๕๙

โจทก์เป็นหุ้นส่วนที่ลงหุ้นด้วยแรงงานเท่านั้น ไม่ได้มีเงินมาลงทุน และในสัญญาหุ้นส่วน ก็ได้บอกว่าจะแบ่งทุนหรือตีราคาค่าแรงงานเป็นทุนเพื่อคืนให้แก่โจทก์ เมื่อห้างหุ้นส่วนเลิกกัน โจทก์จึงไม่มีสิทธิขอคืนทุนพร้อมดอกเบี้ย



# หัวข้อที่ ๓.๔ หุ้นส่วนไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น

- หุ้นส่วนแสดงเจตนาตกลงจัดตั้งห้างหุ้นส่วน ห้างหุ้นส่วนเกิดขึ้นทันที แม้ยังไม่ส่งมอบส่วนลงทุน
- หุ้นส่วนที่ยังไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น ก็มีสิทธิในฐานะเป็นหุ้นส่วน

แต่เป็นหน้าที่ของหุ้นส่วนทุกคนต้องส่งมอบส่วนลงหุ้น ถ้าหุ้นส่วนคนใดคนหนึ่งไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้น หุ้นส่วนคนนั้นตกเป็นผู้ผิดนัดไม่ชำระหนี้ ในกรณีนี้ หุ้นส่วนอื่นจะมีสิทธิเรียกร้องอย่างไร ?

## หุ้นส่วนคนอื่นใช้สิทธิ ๒ ประการ

๑. ฟ้องเรียกพร้อมดอกเบี้ยผิดนัด

๒. ขับหุ้นส่วนนั้นออกจากห้าง

“มาตรา ๑๐๓๑ ถ้าผู้เป็นหุ้นส่วนคนใดละเลยไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นของตนเสียเลย ท่านว่าต้องส่งคำบอกกล่าวเป็นจดหมายจดทะเบียนไปรษณีย์ไปยังผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้น ให้ส่งมอบส่วนลงหุ้นของตนมาภายในเวลาอันสมควร มิฉะนั้นผู้เป็นหุ้นส่วนคนอื่น ๆ จะ **ลงเนื้อเห็นพร้อมกัน หรือโดยเสียงข้างมากด้วยกันสุดแต่ข้อสัญญา** ให้เอาผู้เป็นหุ้นส่วนคนนั้นออกเสียได้”

## เงื่อนไข ๔ ประการ

๑. ไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นเสียเลย หากมีการส่งมอบหุ้นบางส่วนแล้ว ต้องใช้วิธีร้องขอต่อศาลให้กำจัดหุ้นส่วนผู้นั้นออกจากห้าง ตามมาตรา ๑๐๕๗ (๑) ประกอบมาตรา ๑๐๕๘ ถือว่าละเมิดบทบังคับอันเป็นสาระสำคัญ

๒. ต้องส่งคำบอกกล่าวเป็นจดหมายลงทะเบียนไปยังหุ้นส่วนนั้น

๓. ในคำบอกกล่าวต้องบอกกำหนดเวลาให้ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในเวลาอันควร

๔. หากยังคงไม่ส่งมอบส่วนลงหุ้นภายในกำหนดเวลา หุ้นส่วนทุกคน หรือโดยเสียงข้างมากตามแต่ข้อสัญญาที่กำหนดไว้อาจลงมติให้ขับหุ้นส่วนนั้นออกจากห้างได้

## หัวข้อที่ ๔ การเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมหรือประเภทของกิจการ

“มาตรา ๑๐๓๒ ห้ามมิให้เปลี่ยนแปลงข้อสัญญาเดิมแห่งห้างหุ้นส่วนหรือประเภทแห่งกิจการ นอกจากด้วยความยินยอมของผู้เป็นหุ้นส่วนหมดด้วยกันทุกคน เว้นแต่จะมีข้อตกลงกันไว้เป็นอย่างอื่น”

“ข้อสัญญาเดิม” เช่น ข้อตกลงเกี่ยวกับจัดตั้งห้างหุ้นส่วน การจัดการห้าง การแบ่งปันกำไรขาดทุน

“ประเภทแห่งกิจการ” เช่น เดิมตกลงตั้งห้างฯ เพื่อค้าอาหารทะเล ต่อมาขายอาหารอีสานด้วย (เนติ ๖๙)

- ไม่สามารถอาศัยเสียงข้างมากของผู้เป็นหุ้นส่วนได้ ต้องให้ผู้เป็นหุ้นส่วนทุกคนยินยอม แม้จะเป็นหุ้นส่วนที่ไม่มีอำนาจจัดการห้างฯ เว้นแต่จะมีข้อตกลงเป็นอย่างอื่น

## ฎีกาที่ ๑๙๘๒/๒๕๔๓

ห้างหุ้นส่วน โจทก์ลงหุ้นเป็นเงิน จำเลยลงหุ้นเป็นแรงงาน ดำเนินกิจการเปิดร้านอาหาร กำหนดให้โจทก์เป็นผู้รับผิดชอบการเงินของร้านอาหารเพียงผู้เดียว ถือว่าเป็นสาระสำคัญในการตกลงเข้าหุ้นในฐานะที่โจทก์เป็นผู้ลงทุนเป็นเงินทั้งหมด ข้อสัญญาฉบับนี้จำเลยคนเดียวเปลี่ยนแปลงไม่ได้ เว้นแต่โจทก์ยินยอม

จำเลยปิดร้านแล้วเปิดกิจการใหม่วันรุ่งขึ้น ห้ามโจทก์เข้าเกี่ยวข้องกับร้าน หมายความว่าจำเลยเข้ารับผิดชอบเกี่ยวกับการเงินในการจัดเก็บรายได้และรายจ่ายของร้านแทนโจทก์ ถือว่าจำเลยเปลี่ยนแปลงข้อสัญญาที่ทำกันโดยโจทก์ไม่ยินยอม ขัดต่อมาตรา ๑๐๓๒ เป็นการปฏิบัติผิดสัญญาหุ้นส่วน